

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Vorwort zur 1. Auflage	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XVII
I. Einleitung	1
II. Rechtsquellen und Entwicklung der Datenschutzgesetzgebung	3
1. Volkszählungsurteil des Bundesverfassungsgerichts („BVerfG“)	3
2. BDSG-Novellen seit Inkrafttreten des bisherigen BDSG aF	5
3. EU-Datenschutz-Grundverordnung	6
4. Persönlichkeitsschutz des Mitarbeiters	9
a) Recht am eigenen Bild	10
b) Recht am eigenen Wort	10
c) Recht am „geschriebenen“ Wort	11
III. Kontrolle der betrieblichen Kommunikationsmittel	12
1. Kontrolle von Internet und E-Mail	12
a) Anwendbarkeit des TKG und damit verbundene Beachtung des Fernmeldegeheimnisses im Arbeitsverhältnis	13
b) Kontrolle von Internet und E-Mail bei erlaubter Privatnutzung	17
aa) Entstehung eines Anspruchs des Mitarbeiters auf Privatnutzung	17
bb) Inhaltskontrolle von Mitarbeiter-E-Mails bei erlaubter Privatnutzung	19
cc) Auswertung der Verbindungsdaten von Internet- und E-Mail-Nutzung bei erlaubter Privatnutzung	22
dd) Strafrechtliche Risiken bei unzulässiger Kontrolle von Internet und E-Mail bei erlaubter Privatnutzung	25
ee) Praxistipps	27
c) Kontrolle von Internet und E-Mail bei ausschließlich dienstlicher Nutzung	28
aa) Inhaltskontrolle der Mitarbeiter-E-Mails bei ausschließlich dienstlicher Nutzung	29
bb) Auswertung der Verbindungsdaten von Internet- und E-Mail-Nutzung bei ausschließlich dienstlicher Nutzung	31
cc) Strafrechtliche Risiken bei unzulässiger Kontrolle von Internet und E-Mail bei ausschließlich dienstlicher Nutzung	33
dd) Praxistipps	34
d) Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	34
2. Telefonüberwachung	40
a) Telefonüberwachung bei erlaubter Privatnutzung	41
aa) Mithören und Aufzeichnen des Inhalts von Telefongesprächen bei erlaubter Privatnutzung	41
bb) Auswertung der Telefonverbindungsdaten bei erlaubter Privatnutzung	42
cc) Strafrechtliche Risiken bei unzulässiger Telefonüberwachung bei erlaubter Privatnutzung	44
dd) Praxistipps	44
	IX

b) Telefonüberwachung bei ausschließlich dienstlicher Nutzung	45
aa) Mithören und Aufzeichnen des Inhalts von Telefongesprächen bei ausschließlich dienstlicher Nutzung	45
bb) Auswertung der Verbindungsdaten der Telefonnutzung bei ausschließlich dienstlicher Nutzung	48
cc) Strafrechtliche Risiken bei unzulässiger Telefonüberwachung bei ausschließlich dienstlicher Nutzung	49
c) Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	50
IV. Einsatz von Zeiterfassungs- und Zugangskontrollsystemen	
am Arbeitsplatz	51
1. Einsatz von Zeiterfassungssystemen	52
2. Einsatz von Zugangskontrollsystemen	54
3. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	56
V. Videoüberwachung am Arbeitsplatz	61
1. Eingesetzte Überwachungstechnik	63
2. Videoüberwachung von öffentlich zugänglichen Arbeitsplätzen	64
3. Einsatz offener Videoüberwachung	66
a) Abgrenzung von offener und verdeckter Videoüberwachung	66
b) Kenntlichmachung einer Videoüberwachung	67
c) Einsatz heimlicher Videoüberwachung	68
d) Die Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen der Videoüberwachung im Einzelnen	72
aa) Videoüberwachung zur Durchführung des Beschäftigungsverhältnisses nach § 26 Abs. 1 S. 1 BDSG	73
bb) Videoüberwachung zur Aufklärung von Straftaten nach § 26 Abs. 1 S. 2 BDSG	74
e) Erforderlichkeit der Videoüberwachung	75
f) Verhältnismäßigkeit der Videoüberwachung	76
4. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	79
VI. Kontrollen ohne technische Hilfsmittel	84
1. Tor- und Taschenkontrollen	84
2. Spindkontrollen	86
3. Einsatz von Privatdetektiven	88
4. Mitarbeiterinterviews	89
5. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	93
VII. Ortung der Mitarbeiter	98
1. Darstellung einzelner Ortungssysteme	98
a) GPS	98
b) Handyortung	99
c) RFID	99
d) Digitaler Tachograf	100
2. Ortung bei dienstlicher Tätigkeit	100
a) Erhöhung der Verkehrssicherheit durch Kontrolle von Fahrzeiten	100
b) Ortung zur persönlichen Sicherheit des Arbeitnehmers	101
c) Präventive Abwehr von Straftaten durch Dritte gegen Mitarbeiter und Betriebsmittel des Arbeitgebers	102
d) Einsatz des Ortungssystems zur Einsatzkoordinierung der Arbeitnehmer	104
e) Einsatz des Ortungssystems zur Abwehr und Aufdeckung von Straftaten und Pflichtverstößen der eigenen Mitarbeiter	105

aa) Präventive Abwehr von Straftaten der Arbeitnehmer	106
bb) Aufklärung von bereits begangenen Straftaten der Mitarbeiter	106
cc) Aufklärung sonstiger Pflichtverstöße der Mitarbeiter	108
3. Ortung des Arbeitnehmers im Privatbereich	109
4. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	109
VIII. Gesundheits- und Eignungsuntersuchungen bei Mitarbeitern	114
1. Eignungstests bei Bewerbern	114
a) Assessment-Center	115
b) Psychologische Tests	116
c) Graphologische Untersuchungen	117
2. Gesundheitsuntersuchungen im Bewerbungsverfahren	117
a) Ärztliche Untersuchungen vor der Einstellung	119
b) Genetische Untersuchungen	121
c) HIV- und AIDS-Tests	123
d) Drogen- und Alkoholtests	125
3. Eignungstests im bestehenden Arbeitsverhältnis	125
4. Gesundheitsuntersuchungen im bestehenden Arbeitsverhältnis	127
5. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	128
IX. Kontrolle der Social-Media-Aktivitäten der Mitarbeiter	130
1. Abwehr von negativen Meinungsäußerungen und Beleidigungen im Web 2.0	130
a) Äußerungen des Mitarbeiters nach Dienstschluss	131
b) Äußerungen des Mitarbeiters während der Arbeitszeit	133
c) Minimierung der Risiken durch Social Media Guidelines	133
2. Risiken des Verrats von Geschäfts- und Betriebsgeheimnissen im Web 2.0	134
3. Unternehmensdarstellung im Web 2.0 aufgrund freiwilliger Initiative des Arbeitnehmers	136
a) Mögliche Risiken	136
b) Einflussmöglichkeiten des Arbeitgebers auf die Web 2.0-Nutzung	137
c) Minimierung der Risiken durch Social Media Guidelines	138
4. Unternehmensdarstellung im Web 2.0 aufgrund Verlangens des Arbeitgebers	139
a) Rechtmäßigkeit einer arbeitgeberseitigen Anordnung der dienstlichen Nutzung des Web 2.0 durch den Mitarbeiter	139
b) Einflussmöglichkeiten des Arbeitgebers bei der verpflichtenden Unternehmenspräsentation im Web 2.0	140
c) Minimierung der Risiken durch Social Media Guidelines	140
5. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	141
X. Backgroundchecks von Bewerbern	148
1. Abweichen von dem Grundsatz der Datendirekterhebung	148
2. Recherche über Internetsuchmaschinen	149
3. Recherche in sozialen Netzwerken	151
4. Beteiligungsrechte des Betriebsrats	154
XI. Kontrolle von Terrorlisten	156
1. Geltungsbereich und Regelungsinhalte der Verordnungen (EG) Nr. 2580/2001 und 881/2002	156
2. Rechtmäßigkeit des Datenabgleichs	157

3. Verhältnismäßigkeit des Datenscreening	159
4. Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	160
5. Arbeitsrechtliche Folgen eines positiven Treffers auf der Terrorliste	161
XII. Mitarbeiterkontrollen und Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats ..	164
1. Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats bei technischer Überwachung nach § 87 Abs. 1 Nr. 6 BetrVG	164
2. Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats bei Fragen der Ordnung des Betriebes und des Verhaltens der Arbeitnehmer nach § 87 Abs. 1 Nr. 1 BetrVG	166
3. Rechtfertigung von Mitarbeiterkontrollen durch Betriebsvereinbarung	167
XIII. Überwachung des Betriebsrats	174
1. Differenzierung zwischen Kontrollen der Betriebsratsmitglieder bei ihrer Amtsausübung und Überwachung von Betriebsratsmitgliedern bei Erbringung der Arbeitstätigkeit	174
2. Kontrolle der E-Mail- und Internetnutzung des Betriebsrats	176
3. Kontrolle der Telefonnutzung des Betriebsrats	178
4. Zeiterfassungskontrolle von Betriebsratsmitgliedern	180
5. Datenschutzrechtliche Kontrolle des Betriebsrats	182
XIV. Wirksamkeit der Einwilligung eines Mitarbeiters in Kontrollen am Arbeitsplatz	185
1. Form der Einwilligung	185
2. Freiwilligkeit der Einwilligungserklärung	186
3. Grundsatz der informierten Einwilligung/Konkretheit der Einwilligung	188
4. Widerrufbarkeit der Einwilligung	188
5. Kein Verstoß gegen zwingende Schutznormen oder höherrangiges Recht durch eine Einwilligung	189
6. Entwürfe für Einwilligungserklärungen	191
XV. Folgen unzulässiger Mitarbeiterkontrollen	194
1. Prozessuale Beweisverwertungsverbote bei unzulässigen Mitarbeiterkontrollen	194
a) Beweisverwertungsverbot wegen Verletzung des Persönlichkeitsrechts des Arbeitnehmers	195
b) Beweisverwertungsverbot wegen Verletzung der Mitbestimmungsrechte des Betriebsrats	196
2. Unterlassungs- und Beseitigungsansprüche des Arbeitnehmers	196
3. Zurückbehaltungsrecht des Arbeitnehmers	197
4. Bußgeldverfahren bei der Datenschutzaufsichtsbehörde sowie Schadensersatzansprüche des Arbeitnehmers	198
5. Rechte des Betriebsrats bei mitbestimmungswidrigen Mitarbeiterkontrollen	203
a) Unterlassungsanspruch des Betriebsrats nach § 23 Abs. 3 BetrVG ...	203
b) Allgemeiner Unterlassungsanspruch des Betriebsrats aus § 87 Abs. 1 BetrVG	204
Sachverzeichnis	205